



Wołomin, dnia 26.05.2020 r.

Samodzielne Stanowiska ds.
Zamówień Publicznych
Urząd Miejski w Wołominie
UL. OGRODOWA 4, 05 – 200 WOŁOMIN
TEL. 22 763-30-71 FAX. 22 763-30-66

ZP.271.14.2020

ODPOWIEDZI NA ZAPYTANIA I MODYFIKACJA SIWZ

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: „**Odbiór, transport i zagospodarowanie odpadów komunalnych zmieszanych oraz segregowanych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych, z Punktów Selektywnej Zbiórki Odpadów Komunalnych (PSZOK-ów) oraz przeterminowanych i zbędnych leków z aptek położonych na terenie Gminy Wołomin.**”

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j.: Dz. U. z 2019 r., 1843 z późn. zm.), Zamawiający – Gmina Wołomin przekazuje treść zapytań dotyczących specyfikacji istotnych warunków zamówienia wraz z wyjaśnieniami oraz zgodnie z art 38 ust. 4 wyżej wymienionej ustawy dokonuje jej modyfikacji: załączając aktualne Istotne Postanowienia Umowy- załącznik nr 3 do SIWZ oraz Opis Przedmiotu Zamówienia- załącznik nr 1A do SIWZ.

Pytanie 1. Zgodnie z IPU paragraf 2 ust. 3 pkt 9, Wykonawca ma obowiązek mycia i dezynfekcji w razie potrzeby, pojemników do selektywnej zbiórki odpadów oraz bioodpadów.

Wnosimy o sprecyzowanie ile takich myć i dezynfekcji pojemników będzie musiał wykonać Wykonawca w trakcie trwania umowy. Doprecyzowanie ilości wyżej wymienionych czynności ma znaczenie przy kalkulacji oferty cenowej.

Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z przywołanym zapisem SIWZ, rozpatrywanym łącznie z postanowieniem Rozdziału II (Zakres rzeczowy zamówienia) pkt 13 OPZ, zgodnie z którym „*Wykonawca jest zobowiązany w razie potrzeby do umycia i dezynfekcji pojemników, które udostępnił Właścicielom/Zarządcom nieruchomości wielorodzinnych*” częstotliwość jak również ilość myć i dezynfekcji pojemników została w OPZ określona poprzez ustanowienie miernika innego niż wielokrotność wykonywania usługi w okresie miesiąca/roku czy trwania umowy, tj. w razie zaistnienia ku temu potrzeby a więc wystąpienia sytuacji w której zrealizowanie przedmiotowej usługi jest niezbędne dla zapewnienia czystości i bezpieczeństwa higieniczno-sanitarnego pojemników, która determinowana jest wieloma zmiennymi, w tym zależnymi od sposobu świadczenia usług odbioru odpadów przez Wykonawcę. Bezzasadne jest mycie/dezynfekcja pojemników niewymagających realizacji ww. usługi jak również jej niezrealizowanie jej w sytuacji w której pojemnik będzie wymagał powyższego, niezależnie od uprzedniego umycia/zdezynfekowania pojemnika/pojemników w określonym okresie (np. raz na kwartał). Wykonawca zobowiązany jest utrzymać czystość pojemników i to m.in. od środków i mechanizmów podjętych przez Wykonawcę (np. rodzaju pojemników jakie dostarczy mieszkańcom/zarządcą), zależeć będzie jak często pojemniki będą musiały zostać poddane myciu/dezynfekcji by osiągnąć ten rezultat.

Pytanie 2. Zgodnie z IPU paragraf 2 ust. 4 pkt 3, Wykonawca ma obowiązek zapewnić odbiór odpadów w

ramach zbiórki mobilnej z zabudowy wielorodzinnej takich odpadów jak: okna i drzwi.

Wnosimy o wykreślenie tych rodzajów odpadów w ramach zbiórek mobilnych. Wskazane odpady powstają w wyniku prowadzenia prac remontowo - rozbiórkowych.

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje zapisy w następujący sposób:

1) w § 2 ust. 5 pkt 3 IPU otrzymuje nowe brzmienie o treści: „frakcji odpadów (zgodnie z OPZ) takich jak, m.in. meble bez elementów szklanych i inne odpady wielkogabarytowe oraz zużyty sprzęt elektryczny i elektroniczny, a także zużyte opony i akumulatory nie rzadziej niż z przewidzianą dla nich częstotliwością, w ramach zbiórek mobilnych z nieruchomości wielorodzinnych na terenie Gminy Wołomin”

2) w rozdziale IV pkt 4 OPZ otrzymuje nowe brzmienie o treści: „Odbiór ww odpadów będzie odbywał się w zabudowie wielorodzinnej, w formie mobilnej zbiórki, tzw. „wystawki”, raz w miesiącu w terminach uzgodnionych z Zamawiającym, po wcześniejszym zgłoszeniu takiej potrzeby do Urzędu Miejskiego przez Zarządcę nieruchomości. Zgłoszenia będą przyjmowane nie wcześniej niż tydzień, jednak nie później niż 1 dzień przed planowanym odbiorem. Zamawiający przekaze Wykonawcy wykaz punktów adresowych przed końcem dnia roboczego, w dniu poprzedzającym dzień odbioru odpadów wielkogabarytowych. W ramach mobilnej zbiórki będą odbierane takie odpady jak m.in. meble bez elementów szklanych, zużyty sprzęt elektryczny i elektroniczny, duże zabawki, materace, kołdry, poduszki, dywany, wykładziny, akumulatory, opony od samochodów osobowych, rowerów i motocykli (do 10 sztuk na rok na posesję)”

3) w rozdziale V ust. 3 pkt 11 OPZ otrzymuje nowe brzmienie o treści „odpady wielkogabarytowe – m.in. meble bez elementów szklanych (takie jak, np. szafy, stoły, krzesła, sofy, komody, tapczany, wersalki), dywany, wykładziny, wózki dziecięce, materace, rowery, zabawki dużych rozmiarów”

Pytanie 3. Zgodnie z IPU paragraf 6 ust. 4a pkt 4, Wykonawca ma obowiązek pozyskać klucze, piloty lub inne środki techniczne do altan śmietnikowych.

Wnosimy o wykreślenie tego zapisu. Każdy mieszkaniec powinien we własnym zakresie udostępnić podmiotowi odbierającemu odpady w dniu usługi poprzez wystawienie ich przed posesję lub pozostawić otwartą z klucza altankę śmietnikową znajdującą się w obrębie ogrodzenia nieruchomości.

Odpowiedź: Zamawiający nie dokonuje zmiany SIWZ. Jednocześnie Zamawiający wskazuje, że ww. sposób odbioru odpadów jest zgodny z prawem, tym aktami prawa miejscowego, jednocześnie odpowiada standardom przyjętym w branży odbioru odpadów komunalnych.

Pytanie 4. Zgodnie z IPU paragraf 6 ust. 5, Wykonawca ma obowiązek odebrać odpady lub dostarczyć worki w ramach reklamacji, zgodnie z czasem jaki zadeklarował w ofercie.

Wnosimy o doprecyzowanie zapisu, iż odbiór odpadów lub dostarczenie worków jest konieczne w przypadku uzasadnionej i rozpatrzonej pozytywnie (dla mieszkańca) reklamacji.

Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia, iż zgodnie m.in. z Rozdziałem II (Zakres rzeczowy zamówienia) pkt 6 OPZ, „Wykonawca zobowiązany jest do reakcji (realizacja świadczeń w przypadku reklamacji zasadnych) na zgłoszone przez Zamawiającego reklamacje w czasie nie dłuższym niż 48 godzin (licząc dni robocze) od otrzymania zgłoszenia od Zamawiającego.”.

Podmiotem odpowiedzialnym za analizę zgłoszeń otrzymanych od podmiotów objętych lokalnym systemem gospodarki odpadami komunalnymi jest Zamawiający, który przekazuje Wykonawcy do realizacji wyłącznie te zgłoszenia, które zostały zweryfikowane pozytywnie przez Zamawiającego i uzyskują tym samym status reklamacji.

Pytanie 5. Zgodnie z IPU paragraf 7 ust. 8, dokonanie częściowego odbioru jest równoznaczne z niedokonaniem odbioru odpadów.

Wnosimy o doprecyzowanie zapisu, iż odbiór częściowy z winy Wykonawcy jest równoznaczny z niedokonaniem odbioru odpadów. Częściowy odbiór odpadów może być wynikiem niewłaściwej selektywnej zbiórki odpadów przez mieszkańca, za co winy nie może ponosić Wykonawca.

Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia, iż obowiązkiem Wykonawcy o którym mowa w przedmiotowym zapisie, jest odbiór całej ilości odpadów w ramach konkretnej frakcji, tj. niepozostawienie części odpadów

prawidłowo zebranych w określonym pojemniku (lub zebranych w inny dozwolony sposób np. w workach pozostawionych obok pojemnika).

Zapis nie znajduje zastosowania względem odbioru wyłącznie niektórych frakcji i pozostawienia pozostałych, albowiem ww. czynność *per se* stanowi niedokonanie odbioru odpadów (konkretnej frakcji), która w zależności od okoliczności faktycznych, może stanowić należyte wykonanie umowy (np. w sytuacji nienależytej segregacji odpadów przez właściciela) jak również z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy (np. pominięcie pojemnika przy odbiorze).

Pytanie 6. Zgodnie z OPZ pkt II ppkt 1 , 2), przedmiotem zamówienia jest odbiór bioodpadów w skład których wchodzi m.in. niewielkie karpy, gałęzie, kawałki pni.

Wnosimy o doprecyzowanie zapisów w powyższym zakresie poprzez dopisanie sformułowania, iż wymienione odpady muszą znajdować się w zawiązanym worku, który po podniesieniu w celu odebrania go nie ulegnie rozerwaniu lub całkowite wykreślenie powyższych rodzajów odpadów. Są to zapisy ogólnikowe i mogą doprowadzić do sytuacji konfliktowych pomiędzy Wykonawcą a Mieszkańcem.

Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia, iż sposób w jaki mieszkańcy zobowiązani są zbierać i przekazywać do odbioru odpady komunalne, w tym bioodpady został skonkretyzowany w Regulaminie utrzymania czystości i porządku na terenie gminy Wołomin, a wskazany akt będąc aktem prawa miejscowego, musi zostać uwzględniony przez Zamawiającego ramach sporządzanej dokumentacji przetargowej. SIWZ, stanowi dokument kreujący treść więzi pomiędzy Zamawiającym a wykonawcami, i nie kreuje obowiązków ciążących na podmiotach trzecich względem stosunku przedkontraktowego lub obligacyjnego stosunku kontraktowego, w tym na mieszkańcach. Ze względu na powyższe Zamawiający nie dokonuje postulowanej zmiany SIWZ.

Pytanie 7. Zgodnie z OPZ pkt II ppkt 4b, Wykonawca ma obowiązek wykonać dokumentację fotograficzną w postaci dwóch zdjęć cyfrowych w przypadku stwierdzenia niedopełnienia obowiązku selektywnego zbierania odpadów komunalnych.

Wnosimy o doprecyzowanie powyższego zapisu, co mają zawierać wskazane przez Zamawiającego zdjęcia.

Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia, iż dokumentacja fotograficzna ma wykazywać cel dla którego jest sporządzana tj. udokumentowanie niedopełnienia obowiązku selektywnego zbierania odpadów komunalnych. Do informacji Wykonawca zobowiązany będzie załączyć dokumentację fotograficzną umożliwiającą identyfikację nieruchomości oraz wykazanie, że właściciel nieruchomości naruszył obowiązek selektywnej zbiórki odpadów komunalnych. Dokumentacja fotograficzna musi obejmować w szczególności: rejestrację daty i godziny, nieruchomości, pojemnika przypisanego do nieruchomości oraz dane (informacje) które stanowiły podstawę zidentyfikowania przez Wykonawcę, naruszenia ww. obowiązku.

Pytanie 8. Zgodnie z OPZ pkt VII ppkt 9, Zamawiający przewiduje pojemniki do selektywnej zbiórki odpadów o pojemności od 120l do 770l. Natomiast w pkt IV ppkt 2 Zamawiający wskazuje, iż odbiór odpadów będzie odbywał się w "zestawach recyklingowych" o pojemności od 1,1 do 2,5m³.

Wnosimy o doprecyzowanie zapisów dotyczących rodzaju i ilości pojemników do selektywnej zbiórki odpadów komunalnych.

Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia, iż zgodnie z Rozdziałem VII (Szczegółowe dane dotyczące zamówienia) pkt 8 i 9:

„8. Pojemniki do zbierania odpadów komunalnych selektywnie zebranych przez właścicieli nieruchomości zapewnia Wykonawca.

9. Pojemniki muszą posiadać następujące parametry:

a) pojemność:

- 120 l – w ilości 150 pojemników
- 140 l – w ilości 3 pojemników
- 240 l – w ilości 21 pojemników

- 660 l – w ilości 3 pojemników
- 770 l – w ilości 6 pojemników
- 1100l – w ilości 90 pojemników
- „dzwony” 1,1m³ - 2,5m³ - w ilości 230 pojemników”

Zamawiający wyjaśnia, iż do ww. rodzaje pojemników stanowią pojemniki, które zobowiązany jest zapewnić Wykonawca, w celu zbierania ich odpadów selektywnych (zarówno pojemniki których wielkość wskazano w „l” jak i „m³”).

W celu uchylenia jakichkolwiek wątpliwości Zamawiający wyjaśnia, że odbiór odpadów musi następować zarówno z pojemników, których wielkość została wyrażona w „l” jak i „m³” – ustalonych wg. reguł wskazanych w SIWZ.

Pytanie 9 . Wnosimy o doprecyzowanie jakie odpady wielkogabarytowe mają być odbierane w ramach zbiórki mobilnej w zabudowie wielorodzinnej. Pomiędzy zapisami w SIWZ a OPZ występują rozbieżności w tym zakresie.

Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia iż zgodnie z §2 ust. 3 pkt 4 IPU „Przedmiotem Umowy jest realizacja zamówienia w sposób możliwie najbardziej efektywny, w tym zapewniający osiągnięcie odpowiednich poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku innymi metodami oraz ograniczenie masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania; na którą składa się w szczególności wykonywanie przez Wykonawcę następujących obowiązków:

4) odbieranie w ramach zbiórek mobilnych mebli i innych odpadów wielkogabarytowych wskazanych w OPZ i Umowie, m.in. zużytego sprzętu elektrycznego i elektronicznego, zużytych opon oraz akumulatorów; ich transport oraz zagospodarowanie z nieruchomości z zabudową wielorodzinną, Odbiór ww odpadów będzie odbywał się w zabudowie wielorodzinnej, w formie mobilnej zbiórki, tzw. „wystawki”, raz w miesiącu w terminach uzgodnionych z Zamawiającym, po wcześniejszym zgłoszeniu takiej potrzeby do Urzędu Miejskiego przez Zarządcę nieruchomości.”

Zgodnie z §2 ust. 5 pkt 3) IPU Wykonawca zobowiązany jest zapewnić odbiór:

3) frakcji odpadów (zgodnie z OPZ) takich jak, m.in. meble bez elementów szklanych i inne odpady wielkogabarytowe oraz zużyty sprzęt elektryczny i elektroniczny, a także zużyte opony i akumulatory nie rzadziej niż z przewidzianą dla nich częstotliwością, w ramach zbiórek mobilnych z nieruchomości wielorodzinnych na terenie Gminy Wołomin.

Zgodnie z rozdziałem IV (Odbieranie odpadów z zabudowy wielorodzinnej) pkt 4 OPZ, do którego odwołują się ww. zapisy SIWZ „Odbiór ww odpadów będzie odbywał się w zabudowie wielorodzinnej, w formie mobilnej zbiórki, tzw. „wystawki”, raz w miesiącu w terminach uzgodnionych z Zamawiającym, po wcześniejszym zgłoszeniu takiej potrzeby do Urzędu Miejskiego przez Zarządcę nieruchomości. Zgłoszenia będą przyjmowane nie wcześniej niż tydzień, jednak nie później niż 1 dzień przed planowanym odbiorem. Zamawiający przekaze Wykonawcy wykaz punktów adresowych przed końcem dnia roboczego, w dniu poprzedzającym dzień odbioru odpadów wielkogabarytowych. W ramach mobilnej zbiórki będą odbierane takie odpady jak m.in. meble bez elementów szklanych, zużyty sprzęt elektryczny elektroniczny, duże zabawki, materace, kołdry, poduszki, dywany, wykładziny, akumulatory, opony od samochodów osobowych, rowerów i motocykli (do 10 sztuk na rok na posesję).”

Zamawiający wyjaśnia, iż w ramach zbiórek mobilnych w zabudowie wielorodzinnej następować będzie odbiór odpadów wielkogabarytowych, w szczególności wskazanych ww. zapisami tj. zużyty sprzęt elektryczny i elektroniczny, zużyte opony oraz akumulatory, meble bez elementów szklanych i inne odpady wielkogabarytowe, np. duże zabawki, materace, kołdry, poduszki, dywany, wykładziny.

Pytanie 10. W OPZ str 7. w Dziale IV - zabudowa wielorodzinna w punkcie 2. Odpady zbierane selektywnie (papier plastik szkło i wielomateriałowe) jest informacja o pojemnikach jakie należy zapewnić na w.w odpady tj. 1,1 m³ do 2,5 m³ a następnie w jakich kolorach tj. żółty zielony niebieski i pojawia się brązowy (na odpady bioodpady) dalej w tym samym dziale w punkcie 3. Odbiór bioodpadów że Wykonawca ma zapewnić pojemniki o pojemności min 120 l lub worki na bioodpady.

Proszę doprecyzować jakie pojemniki w zabudowie wielorodzinnej powinien zapewnić Wykonawca na

bioodpady?

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje treść OPZ w następujący sposób:

- w rozdziale IV ust. 2 pkt 1 usuwa się lit. d)

Zamawiający informuje jednocześnie, że charakterystyka odbioru bioodpadów w zabudowie wielorodzinnej została opisana w rozdziale IV ust. 3 OPZ.

Pytanie 11. W SIWZ str. 4, pkt 4.1.3) zagospodarowanie odpadów odebranych w miesiącu sierpniu 2020 r. może nastąpić do końca września 2020r.,

Wnosimy o informację czy Zamawiający dopuszcza aby odpady zgromadzone do końca września zostały zagospodarowane później – w miarę posiadanych możliwości?

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje zapisy SIWZ w następujący sposób:

- w ust. 4.1. usuwa się pkt 3.

Pytanie 12. str. 33 umowy - Zamawiający ma zapewnić odbiór frakcji odpadów (zgodnie z OPZ) takich jak, m.in. meble bez elementów szklanych i inne odpady wielkogabarytowe, np. okna i drzwi bez szyb oraz zużyty sprzęt elektryczny i elektroniczny, a także zużyte opony i akumulatory nie rzadziej niż z przewidzianą dla nich częstotliwością, w ramach zbiorów mobilnych z nieruchomości wielorodzinnych na terenie Gminy Wołomin

Tego typu odpady należą do różnych kategorii.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że wskazane wyżej zapisy IPU zostały zmienione w konsekwencji pytania nr 2.

Pytanie 13. str. 37 umowy, pkt 6 Wykonawca zobowiązany jest do naprawy uszkodzonych lub dostarczenia nowych pojemników w ciągu 3 dni roboczych od otrzymania drogą mailową zawiadomienia od Zamawiającego.

Wnosimy o sprecyzowanie czy dotyczy to napraw pojemników będących własnością mieszkańców?

Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia, iż obowiązek naprawy jak i zastąpienia pojemników, nowymi dotyczy wyłącznie pojemników zapewnianych zgodnie z SIWZ, przez Wykonawcę.

Pytanie 14. str. 40, pkt 15 15. Umowy - Wykonawcę obowiązuje zakaz mieszania ze sobą selektywnie zebranych odpadów komunalnych różnych frakcji na każdym etapie realizacji Umowy, w szczególności podczas odbioru, transportu i zagospodarowania odpadów.

Odpowiedź: Brak wyraźnego wyrażenia zapytania.

Pytanie 15. Co ma wspólnego mieszanie odpadów w procesie zagospodarowania? chyba mamy możliwość skierowania na linie sortowniczą jednocześnie np. odpadów plastiku i papieru ? czy nie mamy?

Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia, iż zgodnie z art. 9e ust. 2 u.c.p.g „Zakazuje się mieszania selektywnie zebranych odpadów komunalnych ze zmieszanymi odpadami komunalnymi odbieranymi od właścicieli nieruchomości oraz selektywnie zebranych odpadów komunalnych różnych rodzajów ze sobą.” Przytoczony zapis SIWZ koresponduje z ww. przepisem prawa powszechnie obowiązującego.

Zamawiający nie ingeruje w sposób zagospodarowania odpadów, w zakresie zapytania do SIWZ, tj, możliwości skierowania na linie sortowniczą kilku frakcji odpadów, o ile stosowana metoda przetwarzania odpadów jest zgodna z przepisami, w tym nie narusza zakazu mieszania odpadów – tj. powstania z odpadów zebranych selektywnie, odpadów zmieszanych na skutek ich pomieszania przez Wykonawcę. Jednocześnie Zamawiający wskazuje, że proces zagospodarowania, obejmuje również etap poprzedzający skierowanie odpadów na linię sortowniczą, na którym mogłoby dojść do niezgodnego z prawem zmieszania odpadów, zebranych selektywnie.

Pytanie 16. str. 42 Umowy - Wykonawca jest zobowiązany zgodnie z pkt 3 3) do przekazywania Zamawiającemu wykazu instalacji, do których transportowane są odebrane od mieszkańców Gminy Wołomin odpady komunalne niesegregowane (zmieszane), bioodpady oraz pozostałości z sortowania odpadów komunalnych przeznaczone do składowania; oraz aktualizacji tych wykazów, zgodnie z

postanowieniami Umowy oraz SIWZ.

Wnosimy o wyjaśnienie kiedy Wykonawca ma przekazywać te informacje?

Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia, że informacje o instalacjach w których nastąpi zagospodarowanie odpadów, zgodnie z art. 6d ust. 4 pkt 5 u.c.p.g. muszą zostać wskazane w ofercie Wykonawcy. W razie powzięcia przez Wykonawcę zamiaru zmiany instalacji w której nastąpi zagospodarowanie odpadów komunalnych, Wykonawca zobowiązany jest uprzednio poinformować o powyższym Zamawiającego, poprzez aktualizację wykazu stanowiącego składową ofertę.

Pytanie 17. str. 44, pkt 3 czy wskazana pojemność pojemników 1,1 do 2,5 m³ dotyczy również pojemników na bioodpady?

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje zapisy SIWZ w następujący sposób:

- w załączniku nr 3 do SIWZ w § 9 ust. 7 pkt 3 otrzymuje nowe brzmienie o następującej treści: „O pojemności od 1,1 m³ do 2,5m³ z zastrzeżeniem, że w przypadku bioodpadów min. 120l.”

Pytanie 18. W odniesieniu do § 20 Kary umowne podkreślamy, iż zgodnie z art. 433 ust. 1 Nowej ustawy Prawo zamówień publicznych, Projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać:

- 1) odpowiedzialności wykonawcy za opóźnienie, chyba że jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia;
- 2) naliczania kar umownych za zachowanie wykonawcy niezwiązane bezpośrednio lub pośrednio z przedmiotem umowy lub jej prawidłowym wykonaniem;
- 3) odpowiedzialności wykonawcy za okoliczności, za które wyłączną odpowiedzialność ponosi zamawiający;
- 4) możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron.

Mając to na uwadze wnosimy o stosowne zmiany § 20 Umowy, uwzględniając to, że umowa nie może przerzucać na Wykonawcę całości ryzyka realizacji przedsięwzięcia.

Odpowiedź: Zamawiający wskazuje, iż zgodnie z aktualnym orzecznictwem, w tym m.in. wyrokiem KIO z dnia 10 marca 2020 r., „irrelevantna dla dokonanej oceny pozostaje argumentacja Odwołującego w zakresie regulacji kwestii związania ofertą i wniesienia wadium w nowej ustawie Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r., ponieważ podstawę do oceny czynności Zamawiającego stanowiły przepisy ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych w brzmieniu obowiązującym w dacie wszczęcia przedmiotowego postępowania o udzielenie zamówienia.”.

Niezależnie od okoliczności, iż przywołane przez Wykonawcę, w treści pytania, przepisy nie znajdują zastosowania do toczącego się postępowania, w warstwie temporalnej, Zamawiający wskazuje, iż zakodowane w § 20 Umowy kary umowne, nie przerzucają na Wykonawcę całości ryzyka realizacji zamówienia.

Pytanie 19. Zwracamy uwagę, że brak określenia limitu kar może prowadzić do powstania kary rażąco wygórowanej. Jakkolwiek zasadne jest zabezpieczenie interesów Zamawiającego oraz należytego wykonania zamówienia to uregulowania dotyczące kar umownych nie mogą prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego oraz naruszenia zasady proporcjonalności. W związku z tym proponujemy określenie limitu kar umownych, co umożliwi również wykonawcom właściwą ocenę ryzyka i należyłą wycenę oferty (zgodne z wyrok KIO z 4.09.2018, KIO 1601/18). Czy zamawiający wyraża zgodę na ustanowienie limitu 15% wartości umowy?

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje modyfikacji § 20 Umowy, poprzez dodanie ust. 7 w brzmieniu:

„Maksymalny wymiar kar umownych, które Wykonawca zobowiązany będzie zapłacić Zamawiającemu, wynosi 15% Wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy za wykonanie całego przedmiotu Umowy, o którym mowa w §13 ust. 1”

Pytanie 20. Jednocześnie kara umowna jako surogat odszkodowania za nieterminową realizację przedmiotu

umowy powinna być naliczana wyłącznie w sytuacji, gdy zaistniałe opóźnienie jest następstwem okoliczności, za które Wykonawca ponosi winę, tj. jest skutkiem zawinionych działań lub zaniechań Wykonawcy, co wprost wynika z obecnie obowiązującego art. 476 Kodeksu cywilnego, do którego Prawo zamówień publicznych ma zastosowanie na podstawie art. 139 aktualnie obowiązującego Prawa zamówień publicznych. Wykonawca powinien odpowiadać zatem za „zwłokę”, nie zaś opóźnienie, które może być następstwem okoliczności niezależnych od Wykonawcy. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zastąpienie słowa „opóźnienie” słowem „zwłoka”?

Odpowiedź: Zamawiający nie modyfikuje zapisów SIWZ, wskazując, iż zgodnie z aktualnym orzecznictwem KIO, kary umowne tytułem opóźnienia są w pełni uprawnione. Jednocześnie regulacja art. 476 K.c., w przeciwieństwie do stanowiska Wykonawcy, konstruuje domniemanie prawne, że dłużnik spóźniając się ze świadczeniem zawsze jest w zwłoce. Jednocześnie Zamawiający wskazuje, że niezależnie od powyższego zgodnie z art. 473 § 1 K.c. Dłużnik może przez umowę przyjąć odpowiedzialność za niewykonanie lub za nienależyte wykonanie zobowiązania z powodu oznaczonych okoliczności, za które na mocy ustawy odpowiedzialności nie ponosi.

Z up. Burmistrza

Dariusz Szymanowski

Zastępca Burmistrza